

РЕШЕНИЕ № РНП-74-47/2018

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 19 апреля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 24 апреля 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	•	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение ГБУЗ «ГБ №3 г. Златоуст» (далее - Заказчик) о включении ООО ПК «Евромикс», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО ПК «Евромикс» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 207АФ от 04.05.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 207 на поставку строительных смесей и лакокрасочных изделий (извещение №0169300003316000232), в присутствии:

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности № 6 от 18.04.2018;

- в отсутствие представителей отдела материальных ресурсов Администрации Златоустовского городского округа (далее – Уполномоченный орган), ходатайствовавших о проведении Комиссии в их отсутствие;

- в отсутствие представителей ООО ПК «Евромикс» (далее – Общество,

Поставщик) надлежащим образом уведомленных о месте и времени заседания Комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО ПК «Евромикс», его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 207АФ от 04.05.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 207 на поставку строительных смесей и лакокрасочных изделий (извещение №0169300003316000232) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно материалам дела Заказчиком и Уполномоченным органом объявлено о проведении электронного аукциона, путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 05.04.2018 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 37 048,96 рублей.

Победителем аукциона признано ООО ПК «Евромикс», контракт № 207АФ заключен 04.05.2016.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что Общество не поставило в регламентированный контрактом срок товар в полном объеме, на основании чего Заказчиком принято решение об отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов

обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

В соответствии с частью 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 13

статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

В силу части 6 статьи 94 Закона о контрактной системе, по решению Заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

Согласно представленным документам 05.04.2018 Заказчиком и Уполномоченным органом объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещения о проведении электронного аукциона и документации об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 37 048,96 рублей.

Материалами дела установлено, что в соответствии протоколом подведения итогов электронного аукциона победителем признано ООО ПК «Евромикс».

Между Заказчиком и победителем Аукциона заключен Контракт № 207АФ от 04.05.2016.

В соответствии с пунктом 1.2 контракта Поставщик обязался поставить строительные смеси и лакокрасочные изделия для нужд МБЛПУЗ «Городская больница № 3» Заказчику согласно спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью договора, а Заказчик обязался принять и оплатить товар, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором.

В разделе 2 контракта установлено:

«Поставщик обязуется:

2.1.1. поставить товар Заказчику по номенклатуре, ценам и в количестве согласно Приложению № 1;

2.1.2. осуществлять поставку согласно предоставленным Заказчиком заявок, которые направляются Поставщику посредством любого вида связи (почтовой, факсимильной, телефонной);

2.1.3. передать совместно с поставленным товаром в адрес Заказчика сопроводительную техническую документацию: сертификаты соответствия (качества);

2.1.4. предоставить Заказчику товарно-сопроводительные документы (счета, счета-фактуры, товарные/ расходные накладные);

2.1.5. нести полную ответственность за несоответствие требуемому качеству и санитарным нормам поставляемого товара;

2.1.6. взаимодействовать с Заказчиком при изменении договора, применять меры ответственности и иные действия в случае нарушения Заказчиком условий договора;

2.1.7. своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении договора, а также к установленному договором сроку обязан предоставить Заказчику результаты поставки товара, предусмотренные договором, при этом Заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара».

В разделе 4 контракта указано:

«4.1. Срок начала поставки товара: в течение 1 (одного) дня с момента заключения договора, «__» _____ 2016 г.

4.2. Периодичность поставки: не позднее 10 (десяти) дней с момента подачи заявки заказчиком, не позднее 15 часов 00 минут, кроме субботы и воскресенья (время местное), 1 (один) раз в 3 месяца, отдельными партиями.

4.3. Срок окончания поставки товара: «31» декабря 2016 года».

Согласно пункту 5.1 контракта срок согласования акта приема-передачи товара Заказчиком и передачи акта приема-передачи товара составляет 5 рабочих дня с момента получения товара.

Обязанность по передаче товара считается исполненной с момента подписания накладных Заказчиком (пункт 5.6 контракта).

Односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрен разделом 11.2 контракта.

Согласно пояснениям представителя Заказчика первая заявка на поставку

товара в соответствии с пунктом 4.2 контракта оформлена ГБУЗ «ГБ №3 г. Златоуст» 18.07.2016 №637, направлена Поставщику по электронной почте в этот же день.

В соответствии с платежными документами (счет-фактура № 112 от 25.07.2016), товар поставлен в адрес Заказчика 05.07.2016, ГБУЗ «ГБ №3 г. Златоуст» произведена оплата на сумму 20 846,20 рублей (платежное поручение № 862962 от 12.08.2016).

Представитель Заказчика пояснил, что после данной поставки представители Общества перестали выходить на связь, отвечать на электронную почту и телефонные звонки, в результате чего Заказчик не имел возможности подать очередную заявку на поставку товара.

ГБУЗ «ГБ № 3 г. Златоуст» оформлена претензия № 1316/1 от 26.12.2016, в которой Заказчик требует поставить товар на оставшуюся сумму 15 954 рублей в срок до 31.12.2016. Данная претензия направлена в адрес Поставщика почтовым отправлением 28.12.2016. Конверт с претензией вернулся Заказчику 03.02.2017.

Согласно пояснения Заказчика 01.02.2017 ГБУЗ «ГБ № 3 г. Златоуст» на электронную почту Поставщика направлено соглашение расторжение договора по соглашению сторон, однако ответ от Общества не последовал.

Заказчиком 01.03.2018 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта № 207АФ от 04.05.2016 на основании пункта 2 статьи 523 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Указанное решение 02.03.2018 направлено в адрес ООО ПК «Евромикс» заказным письмом с уведомлением по двум адресам, указанным в контракте, по электронной почте 01.03.2018 и в этот же день размещено в Единой информационной системе в сфере закупок. Уведомление о вручении решения Обществу не вернулось Заказчику.

Контракт считается расторгнутым с 31.03.2018. Информация о расторжении контракта размещена в Единой информационной системе 02.04.2018.

Таким образом, установлено, что ООО «Уральский завод лакокрасочных изделий» нарушены условия исполнения контракта, что выразилось в отсутствии поставки товара в объеме, предусмотренном контрактом.

Вместе с тем, Комиссии Челябинского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

По мнению Заказчика решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта вступило в силу 31.03.2018 (по истечению тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе). Указанное решение размещено Заказчиком в ЕИС 02.04.2018 года.

Однако в нарушение части 13 статьи 95 Закона о контрактной систем Заказчиком не соблюден десятидневный срок с даты надлежащего уведомления Заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Сокращение десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта, нарушает право Поставщика на устранение таких нарушений.

Более того, в материалах дела не представлено подтверждение составления Заказчиком второй заявки на поставку товара и направления такой заявки в адрес Поставщика.

Таким образом, отсутствие подтверждения направления в адрес Общества указанной заявки не позволяет сделать вывод о наличии неоднократности нарушения сроков поставки товара ООО ПК «Евромикс», предусмотренной пунктом 2 статьи 523 Гражданского Кодекса Российской Федерации, и являющейся основанием расторжения контракта № 207АФ от 04.05.2016.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о

контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГБУЗ «ГБ №3 г. Златоуст» о включении ООО ПК «Евромикс», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО ПК «Евромикс» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 207АФ от 04.05.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 207 на поставку строительных смесей и лакокрасочных изделий (извещение № 0169300003316000232), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 13 статьи 95 Закона о контрактной систем.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.